

论  
刑  
法  
中  
的  
严  
格  
责  
任

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: X200208081

UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

论刑法中的严格责任

On Strict Responsibilities in Criminal Law

潘 玉 森

潘  
玉  
森

指  
导  
教  
师  
:  
陈  
晓  
明  
教  
授

指导教师姓名: 陈 晓 明 教 授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2005 年 11 月

论文答辩时间: 2005 年 月

学位授予日期: 2005 年 月

答辩委员会主席\_\_\_\_\_

评 阅 人\_\_\_\_\_

厦  
门  
大  
学

2005 年 11 月

# 厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。  
本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

# 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版,有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅,有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索,有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

- 1、保密（ ），在 年解密后适用本授权书。
- 2、不保密（ ）

(请在以上相应括号内打“√”)

作者签名: \_\_\_\_\_ 日期: \_\_\_\_\_ 年 月 日

导师签名: 日期: 年 月 日

## 内容摘要

我国对于英美法系产生的刑事严格责任制度研究起步较晚，直到 20 世纪 80 年代后期方有学者论著对此稍有涉猎。直至今日，仅有一部 5 万余字的著作对严格责任制度进行专题研究；而有关论文对严格责任制度方面研究大多从严格责任定义、严格责任制度在我国刑事立法中的体现、严格责任是否应在我国适用等方面进行论述。且在研究刑事严格责任制度方面存在严格责任定义、分类紊乱、否定大陆法系存在严格责任制度、分析严格责任与相关概念过于简单、研究刑事严格责任与我国刑法关系的方法不当等问题。鉴于上述，文章分四部分对刑事严格责任进行论述。第一部分严格责任概述部分论述严格责任制度的确立和发展、严格责任制度的价值取向与理论基础、严格责任的定义及特征。在严格责任定义部分重点围绕定义的本质、外延、性质三方面对现有刑事严格责任定义进行梳理，认为严格责任定义应界定为：在某些特定案件中，对行为人自愿实施的行为无需考虑或无需证明其罪过即可追究刑事责任的一种归责原则。第二部分分析严格责任制度在两大法系中的体现。重点阐述法国、意大利、日本、德国刑法中的严格责任情形，并得出了大陆法系是以代理责任为主体内容构建起来的结论。第三部分对严格责任进行分类及对相关概念辨析。该部分提出了可反驳与不可反驳严格责任新的分类形式，重点分析了严格责任与无过错责任、绝对责任、代理责任、法人责任、原因自由行为的关系，提出了代理责任、原因自由行为是严格责任的观点；对于法人责任，则要区分不同情形而定；而对与无过错责任关系，则从本质、外延两个层面展开讨论，避免了过去研究严格责任与相关概念关系过于肤浅之缺点。第四部分分析了严格责任与中国刑法的关系。该部分以实然方法分析我国刑法中奸淫幼女行为、非法持有型犯罪、携带凶器犯罪、结果加重犯、非法行医罪的主观方面的形态。同时以应然方法对我国刑事严格责任进行应然评价，认为无论是可反驳严格责任还是不可反驳严格责任，均不应存在也不应引入我国刑法领域。

**关键词：**刑事法；严格责任；大陆法系

## Abstract

Works on the constitution of criminal strict responsibilities proposed by British & American law system did not occur in China until late 80s of 20<sup>th</sup> century. Up to present, there is merely one work of about 50,000 words which fully makes known its researches on system of strict responsibilities while other relevant essays just expound its definition, its reflection in our criminal law, and whether or not it should be implied in our country. What's more, there are many problems when conducting the researches on criminal strict responsibilities such as: the definition of it, confused classification, denying the existence of system of strict responsibilities in continental legal system, over-simplification in analyzing strict responsibilities and relevant definitions, improper methods on studying the relationship between criminal strict responsibilities and criminal law in our country. Owing to the factors mentioned above, this essay expounds criminal strict responsibilities from four parts. In the first chapter, it generalizes the establishment and development of system of strict responsibilities, its selection of value and theoretical base, its definition and characteristics. In the part on the definition of criminal strict responsibilities, it is believed that it should be defined around three aspects of its nature, denotation and qualities as: it is a responsibility-classifying principle that in some specific cases, it is unnecessary to consider and prove the doer's crime before taking legal actions against his willingly implemented behaviors. In the second chapter, it analyzes the reflection of strict responsibilities in two major legal systems, emphasizes on the situations of strict responsibilities in criminal law in France, Italy, Japan and Germany, and makes a conclusion that the continental legal system is constructed based on the main contents of deputy responsibilities. In the third chapter, it classifies and discriminates strict responsibilities and their relevant definitions. It proposes the new classified patterns of refutable and irrefutable strict responsibilities, emphasizes on analyzing the relationship between strict responsibilities and non-fault responsibilities, absolute responsibilities, deputy responsibilities, legal person's responsibilities, free behaviors with reasons, proposes the concepts that deputy responsibilities and free behaviors with reasons are strict responsibilities, it also believes that the legal person's responsibilities are based on different situations. As for the relationship between non-fault responsibilities and them, discussions should be conducted from two levels

of their nature and denotation in order to avoid the shallow studies on the relationship between strict responsibilities and other relevant definitions. In the fourth chapter, it analyzes the relationship between strict responsibilities and Chinese criminal law. It analyzes the objective forms of behaviors of raping and looting a young girl, crime of illegal possession, crime of illegally carrying weapons, consequence-increasing criminals and crime of illegal medical practice. In the meantime, it reasonably evaluates criminal strict responsibilities with proper methods in our country, believes that it is unsuitable to introduce either refutable strict responsibilities or irrefutable strict responsibilities into our fields of criminal law.

**Key words:** Criminal law; Strict responsibilities; Continental legal system

目 录	
引 言.....	1
第一章 严格责任概述 .....	2
第一节 严格责任制度的确立和发展 .....	2
一、严格责任制度的确立.....	3
二、严格责任制度的发展.....	3
第二节 严格责任制度的价值取向与理论基础 .....	4
一、严格责任制度的价值取向.....	4
二、严格责任制度的理论基础.....	6
第三节 严格责任的定义及特征 .....	6
一、严格责任的定义.....	6
二、严格责任的特征.....	9
第二章 严格责任制度在两大法系中的体现.....	11
第一节 英美法系中的严格责任 .....	11
一、普通法上的严格责任.....	11
二、制定法上的严格责任.....	12
第二节 大陆法系中的严格责任 .....	12
一、法国.....	13
二、意大利.....	14
三、日本.....	15
四、德国.....	16
第三章 严格责任的分类及与相关概念的辨析 .....	17
第一节 严格责任的分类 .....	17
一、狭义的严格责任和广义的严格责任.....	17
二、可反驳严格责任和不可反驳严格责任.....	18
第二节 严格责任与相关概念辨析 .....	20
一、严格责任与无过错责任.....	20

二、严格责任与绝对责任.....	22
三、严格责任与代理责任.....	23
四、严格责任与法人责任.....	24
五、严格责任与原因自由行为.....	26
<b>第四章 严格责任与中国刑法 .....</b>	<b>28</b>
<b>第一节 我国若干刑事立法现象之实然分析 .....</b>	<b>28</b>
一、强奸罪中的奸淫幼女行为.....	28
二、非法持有型犯罪.....	30
三、携带凶器抢夺犯罪.....	32
四、结果加重犯.....	32
五、非法行医罪、交通肇事罪.....	33
<b>第二节 我国刑事严格责任之应然评价 .....</b>	<b>35</b>
一、可反驳严格责任之否定.....	35
二、不可反驳严格责任之否定.....	37
<b>结    语.....</b>	<b>42</b>
<b>参考文献.....</b>	<b>43</b>



## CONTENTS

<b>Preface.....</b>	<b>1</b>
<b>Chapter 1 A Brief Account on Strict Responsibilities .....</b>	<b>2</b>
<b>Subchapter 1 Establishment and Development of System of Strict Responsibilities .....</b>	<b>2</b>
Section 1 Establishment of System of Strict Responsibilities.....	3
Section 2 Development of System of Strict Responsibilities .....	3
<b>Subchapter 2 Selection of Value and Theoretical Base of System of Strict Responsibilities .....</b>	<b>4</b>
Section 1 Selection of value in System of Strict Responsibilities .....	4
Section 2 Theoretical Base of System of Strict Responsibilities.....	6
<b>Subchapter 3 Definition and Characteristics of Strict Responsibilities.....</b>	<b>6</b>
Section 1 Definition of Strict Responsibilities .....	6
Section 2 Characteristics of Strict Responsibilities .....	9
<b>Chapter 2 Reflection of System of Strict Responsibilities in Two Major Legal Systems.....</b>	<b>11</b>
<b>Subchapter 1 Strict Responsibilities in British &amp; American Law System....</b>	<b>11</b>
Section 1 Strict Responsibilities in the Common Law .....	11
Section 2 Strict Responsibilities in the Constituted Law.....	12
<b>Subchapter 2 Strict Responsibilities in Continental Legal System .....</b>	<b>12</b>
Section 1 In France .....	13
Section 2 In Italy.....	14
Section 3 In Japan.....	15
Section 4 In Germany .....	16
<b>Chapter 3 Classification of Strict Responsibilities and Discrimination of Relevant Definition.....</b>	<b>17</b>
<b>Subchapter 1 Classification of Strict Responsibilities .....</b>	<b>17</b>
Section 1 Strict Responsibilities in Narrow Sense and in Broad Sense .....	17
Section 2 Refutable and Irrefutable Strict Responsibilities .....	18
<b>Subchapter 2 Strict Responsibilities and Discrimination of Relevant Definition.....</b>	<b>20</b>

Section 1	Strict Responsibilities and Non-fault Responsibilities .....	20
Section 2	Strict Responsibilities and Absolute Responsibilities.....	22
Section 3	Strict Responsibilities and Deputy Responsibilities .....	23
Section 4	Strict Responsibilities and Legal Person's Responsibilities .....	24
Section 5	Strict Responsibilities and Free Behavior with Reasons .....	26
<b>Chapter 4</b>	<b>Strict Responsibilities and Chinese Criminal Law.....</b>	<b>28</b>
<b>Subchapter 1</b>	<b>Practical Analyses on Several Phenomena of Criminal Legislation in Our Country.....</b>	<b>28</b>
Section 1	Behaviors of Rape and Loot in the Crime of Raping a Young Girl .....	28
Section 2	Crime of Illegal Possession.....	30
Section 3	Crime of Robbery with Weapons.....	32
Section 4	Consequence-increased criminals.....	32
Section 5	Crime of Illegal Medical Practice and Crime of Causing Traffic Casualties .....	33
<b>Subchapter 2</b>	<b>Reasonable Evaluation for Criminal Strict Responsibilities in Our Country .....</b>	<b>35</b>
Section 1	Negation of Refutable Strict Responsibilities.....	35
Section 2	Negation of Irrefutable Strict Responsibilities .....	37
<b>Conclusion.....</b>		<b>42</b>
<b>References .....</b>		<b>43</b>

厦门大学博硕士论文摘要库

## 引 言

在刑法发展历史中，刑事归责原则经过螺旋式的发展过程。最初刑事归责原则表现为客观责任。随着刑法的发展，罪过原则被引入刑法，使罪过成为追究行为人刑事责任的一个必要条件。但随着 19 世纪末 20 世纪初社会经济的发展，危害公共健康安全与福利的犯罪行为急剧增多，罪过的原则因此被打破，刑事严格责任被引入了刑法领域。由于刑事责任事关个人财产、自由乃至生命。因此，刑事归责原则备受关注。尤其是刑事严格责任，自引入刑法领域之日起就引发争议。在支持者看来，它能够有效地解决了现实社会中存在的突出问题；在反对者看来，它违反了刑法责任的基本原则。而我国对刑事严格责任研究起步较晚，对刑事严格责任研究较为薄弱。当笔者初次涉足刑事严格责任领域时，确有眼花缭乱之感。因此认真梳理刑事严格责任理论的有关问题，对于发展我国刑事严格责任理论具有一定意义。故笔者在拟定硕士学位论文题目时，毅然选择了刑事严格责任这一难度较大的课题作为学习研究对象并在文章中提出一些自己的观点,以起抛砖引玉之作用。

## 第一章 严格责任概述

### 第一节 严格责任制度的确立和发展

在刑法发展历史过程中，罪过并不是自始就作为刑事责任的归责原则的。刑事责任的归责原则最初表现为结果责任，即不问行为人对危害行为及其后果有无认识，只按行为及其损害结果的有无及大小来决定行为人的刑事责任。也就是说，在古代法中，故意、过失等心理状态不是决定刑事责任是否成立的必要条件，而危害行为及结果才是决定刑事责任有无及大小的根本因素。“英国的古代普通法采取的，也是以因果关系的存在作为责任唯一依据的归责方式，它不考虑被告人的内心状态，只要证明被告人的行为客观上造成了损害结果，就科以刑罚。12世纪英美法律和习惯汇编中曾有这样的格言‘无意中干了坏事的人，必须有意对此作出赔偿’。应该说，这种既是还与当时人类还未能认识到“罪过”概念而单纯以客观结果归责的报复刑产物，也是与当时民、刑不分及赔偿刑联系在一起的。”<sup>①</sup>但是随着社会发展，一方面，刑事法与民事法相分离，以死刑为中心的刑罚极为残酷，结果责任日益显露出问题与缺陷。另一方面，受重视犯罪人主观罪过的教会法影响，人们逐渐认识到由主观要件限定刑罚处罚范围的必要性。于是16世纪末17世纪初，罪过概念被引入了英国普通法。罪过概念的引入，使得故意与过失成为犯罪成立的条件，使犯罪主观要件具有十分重要的意义。它反映了人类认识的深化，无疑是历史上的重大进步。但是到了19世纪末20世纪初，随着工商业的发达，工商业活动大量增加，危害公共健康及社会安全与福利的违法犯罪行为也急剧增多，如果按照传统罪过原则要求证明行为人的罪过是非常困难的，这将很难对这类危害行为人进行起诉和定罪，容易使危害行为人逃脱法网，也不利于保护公众利益；另一方面，由于立法者认为在“公共福利方面的犯罪”和“道德方面的犯罪”活动中，需要保护的社会法益特别重要，而且行为人往往存在罪过，只是难以证明而已。为了避免行为人以此为借口来逃避惩罚，同时为了免除起诉方必须证明罪过的责任，英美刑法开始突破了“无罪过即无犯罪”的原则，在刑事立法和司法判例中出现了严格责任制度。

<sup>①</sup>刘仁文.严格责任论[M].北京：中国政法大学出版社，2000. 16.

## 一、严格责任制度的确立

在严格责任适用案例中，1875 年普林斯案可谓最为典型。一般认为严格责任从该案正式确立。<sup>①</sup>该案中，普林斯被控的罪名是引诱一个未满 16 岁的少女脱离父亲的监护，触犯了《1861 年侵犯人身罪法》第 55 条（《1956 年性犯罪法》对此再次作了规定）。普林斯当时知道该少女受其父监护，但他有合理的根据认为该少女已有 18 岁了，按照英美传统刑法原则，普林斯行为并没有构成犯罪。但普林斯却被以 15:1 的绝对多数裁决有罪。在本案中，与犯罪行为有关的事实要素包括：该女子年龄未满 16 周岁；该女子处于其父母监护之下；被告人带走该女子违背了其父母的意愿等。但在关于少女年龄问题上，法庭对被告人的主观心态采取了严格责任。即使被告人有合理理由确信该女子已满 18 周岁，也仍然要承担刑事责任。法庭认为该案应关注的主观心态是被告人是否存在使该女子脱离父母监护的意图。因在本案中被告人知晓该少女处于父亲监护之下——这一事实已经得到了证明，故被告被认定有罪。

从上述看，最初确立的严格责任的实质是仅仅对于犯罪行为若干要素中的一个或多个要素不要求有犯意，如上述案件事实中的 3 个要素中，只对年龄要素不要求有犯意。因而不象有些人认为那样，仅仅依据客观行为定罪而不考虑行为人对其犯罪行为所有要素的主观心态。严格责任在司法判例中得到肯定并在“公共福利犯罪”和“道德犯罪”中加以运用和发展，其主要原因在于英美法系功利、实用的法律风格。但早期的严格责任过于苛刻和僵硬，如果不加以限制，将使法律的公正性严重受损。因此，严格责任在某种合理限制下发展，既是效率与公平相互平衡的需要，也是打击犯罪和保障人权的需要。

## 二、严格责任制度的发展

严格责任制度的发展体现在荷拉斯诉迪拉森案中。<sup>②</sup>该案中被告是一名持有营业执照的酒店老板，他把酒卖给了一名正在执勤的警察，被控违反了《1872 年执照法》第 16 条第 2 款。在售酒时，被告并未询问该警察正在执勤，因为该警察未戴臂章，一般认为是未执勤的标志。但地方治安法官判决被告人有罪。该案上诉到最高法院后，判决被撤销。德雷法官在判词中对严格责任阐述：“本案

<sup>①</sup>莫洪宪，周娅.英美刑法之严格责任述略[J].河南政法管理干部学院学报，2004，（4）：109.

<sup>②</sup>同上。

的争议缘起于法令中第 16 条第 1 款出现了‘明知故犯’一词；而第 16 条第 2 款中却无此词。（但这并不能说明第 2 款就不要具备犯罪意图。）我认为，这种规定的唯一效果是转换举证责任。在适用第 1 款的案例中，应由控方负担关于明知的内容的举证；而在适用第 2 款的案例中，则被告必须证明自己并不知晓事实真相（才能免责）”。

到了 1970 年的斯佐布里奇案。主审法官认为，被告是有举证责任，他可以提出适当的证据支持其论点，但最终的对抗被告的举证（反证）权应留给控方。该案法官同时认为“犯罪心态”这一规定范围太大，因此把被告免责条件由原来“必须证明事实上不存在犯罪心态”修改为“只须证明他在合理背景下正当地相信他的行为不是犯罪。”<sup>①</sup>

上述案件在严格责任适用方面发生了一些变化。在普林斯案以及其后适用严格责任的案件中，严格责任往往只针对犯罪行为的某一要素而言。只要该要素成立，被告人必定有罪。被告不能反驳以逃避处罚。但在荷拉斯诉迪拉森案中，将举证责任加在被告身上，允许被告证明自己在售酒时对“警察正在值班”情况不了解即表明自己已经履行了尽量的注意义务，使被告免于受刑事追究。而在斯佐布里奇案中，则降低了被告的证明标准，进一步朝着有利被告方向发展。虽然这种通过“举证责任倒置”和降低被告证明标准的办法，使严格责任的严厉后果明显缓和。这“对于绝对严格责任明显是个进步，但它还是背离了公诉方必须证明全部案件的基本原则，即使是如此地加以限定的严格责任犯罪的广泛应用也是令人悲哀的”。<sup>②</sup>

## 第二节 严格责任制度的价值取向与理论基础

### 一、严格责任制度的价值取向

英美法系实行严格责任制度的原因主要出于预防犯罪和提高诉讼效率方面考虑。

#### （一）预防犯罪

适用严格责任的犯罪大多数涉及到公共利益的犯罪。这类犯罪的特点是：行为的对象是不特定的公众，行为有违反公共安全的要求，发生危害的概率又高，

<sup>①</sup> 骆梅芬. 英美法系刑事法律中的严格责任与绝对责任辨析[J]. 中山大学学报（社会科学版），1999,(5): 115.

<sup>②</sup> [英]J·C·史密斯，B·霍根. 英国刑法[M]. 李贵方等译，北京：法律出版社，2000.140.

一旦发生后将给社会带来严重的危害。因此，英美法系试图通过严格责任预防此类犯罪的发生。因为在其他一些刑事犯罪里，犯罪的预防很大程度上可依赖社会或被害人的努力。但是，在侵犯公共福利犯罪的情形下，由于这类犯罪绝大部分是由过失引起的，存在无潜在被害人的情况如处置危险化学品或核废料犯罪，或在有潜在被害人的情况下如出售掺杂掺假的食品、药品中，潜在犯罪人更接近犯罪对象，因此，对于预防犯罪的发生，潜在犯罪人处于更有利的地位。如阿尔法塞尔有限公司诉伍德华德案。该案中，阿尔法塞尔有限公司被控让污染物流入河流罪，违反了《1951年河流（污染防治法）》，各审级法官均认定被告人有罪。该案中，上议院 Salmond 勋爵的判词中有一段话深刻反映了英美实行严格责任的价值取向：“如果本案上诉成功，那么人们就将形成这样一种印象：除非控方被免除通常是不可能的举证责任（即污染是由故意或疏忽引起的），否则不能根据1951年法令对行为定罪。那么，大量的污染案件将不被处罚，河边工厂主的行为也难以遏止。结果，许多现在正在被污染的河流将更污秽不堪，许多今天清洁的河流将失去其清洁。立法认为，从公共政策的角度看，这是极为不幸的。因此，本条规定目的在于鼓励工厂主不仅采取合理措施防止污染，而且要尽一切可能确保污染不会发生。”<sup>①</sup>因此在英美法来看，对于侵犯公共福利犯罪，只要潜在犯罪人采取了所有合理的注意，犯罪是可以控制和避免，即对于这类犯罪，把预防的责任和后果强加于潜在犯罪人会使犯罪预防更有效。而适用严格责任能够及时进行处理这些犯罪，从而保护社会的安全。同时，适用严格责任，能够促使行为人增强社会责任心，采取适当防范措施，以避免此类行为给社会造成危害。

## （二）提高诉讼效率

“一般认为，严格责任的设定，使侵犯公共福利犯罪的预防和诉讼更有效率”。<sup>②</sup>在适用严格责任的犯罪中，严格责任可以有效地节约司法资源，发挥刑法对一些犯罪的最大打击力度。因为，就实际案件而言，被告通常是有过错的，要证明这一点很难，如果把犯罪意图作为构成犯罪的必要条件，那么必然要加重控方已经十分沉重的工作负担，并且可能使被告逃脱处罚。如英美法系“赞成严格责任者经常提出的另一个论据是，如果没有严格责任，许多有罪者将逃脱制裁—

<sup>①</sup>莫洪宪，周娅.英美刑法之严格责任述略[J].河南政法管理干部学院学报，2004，（4）：109.

<sup>②</sup>骆梅芬.效率与公平——严格责任在刑法领域运用中所体现的两种不同价值[J].现代法学，1999，（4）：98.



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库